

IN NAAM DES KONINGS

Vonnis

RECHTBANK DEN HAAG

Team kanton Den Haag

es
Rolnummer: 3539017/14-32233
11 juni 2015



Team Kanton
Den Haag

Vonnis in de zaak van:

de Stichting ter Exploitatie van Naburige Rechten (SENA),
gevestigd en kantoorhoudende te Hilversum,
eisende partij,
gemachtigde: mrs. D.J.G. Visser en P. de Leeuwe,

tegen

1. de Stichting Commerciële Omroep Exploitatie Zuid-Holland,
statutair gevestigd te Zevenhuizen, kantoorhoudende te Den Haag,
en

2
wonende te
gedaagden,
gemachtigde gedaagde partij 1:
gedaagde partij sub 2 procederend in persoon.

Partijen worden hierna aangeduid als "Sena" en "SCOEZH" en

1. Procedure

De kantonrechter heeft kennis genomen van de volgende stukken, waaruit tevens het procesverloop blijkt:

- de dagvaarding d.d. 14 oktober 2014, met producties;
- de conclusie van antwoord;
- de akte vermeerdering van eis en tevens overlegging producties aan de zijde van Sena.

Op 14 april 2015 heeft een comparitie van partijen plaatsgevonden. Namens Sena was haar gemachtigde ter zitting aanwezig. SCOEZH en zijn, hoewel behoorlijk opgeroepen, niet ter zitting verschenen. SCOEZH en hebben daags voor de zitting verzocht om uitstel van de comparitie, waartegen Sena bezwaar heeft gemaakt. Het verzoek om uitstel is niet gehonoreerd vanwege het ontbreken van een deugdelijke onderbouwing.

Tijdens de comparitie zijn zakelijke aantekeningen gemaakt van hetgeen ter zitting verhandeld is. Hierna is de uitspraak van het vonnis bepaald op heden.

2. Feiten

De kantonrechter gaat uit van de navolgende feiten.

1.1 Sena is krachtens de Wet op de naburige rechten (hierna: WNR) belast met de inning van de billijke vergoedingen, welke krachtens artikel 7 lid 1 WNR dienen te worden betaald om één voor commerciële doeleinden uitgebracht fonogram of een reproductie daarvan (hierna: de muziek) zonder toestemming van de producent van de muziek en de uitvoerend kunstenaar of hun rechtverkrijgenden uit te zenden of op een andere wijze openbaar te maken.

1.2 SCOEZH exploiteert onder de naam Fresh FM een niet-landelijke commerciële radio-omroep. is (indirect) bestuurder van SCOEZH.

1.3 In oktober 2013 hebben partijen een vaststellingsovereenkomst gesloten, die door SCOEZH en op 1 oktober 2013 is ondertekend en door Sena op 18 oktober 2013 (hierna: de vaststellingsovereenkomst). In deze overeenkomst staat onder meer en voor zover van belang het navolgende:

“1. Vergoeding over het verleden.

SCOEZH zal Sena een bedrag van in totaal EUR 30.000,- [...] als billijke vergoeding betalen voor het gebruik van commerciële fonogrammen in de (a) de kabeluitzendingen in de periode 1999 tot en met 2003, (b) de etheruitzendingen in de periode van juni 2003 tot en met 2012 alsmede (c) voor de internetuitzendingen van mei 2009 tot en met maart 2010.

2. Betaling

2.1 Betaling geschiedt in zes termijnen van EUR 5.000,- betaling zal plaatsvinden volgens onderstaand betalingschema.

Betaling vindt uiterlijk plaats op: [...]

Eerste Termijn	1 oktober 2013
Tweede Termijn	30 november 2013
Derde Termijn	31 december 2013
Vierde Termijn	31 januari 2014
Vijfde Termijn	28 februari 2014
Zesde Termijn	31 maart 2014

[...]

2.3 Mocht SCOEZH niet tijdig en volledig aan haar betalingsverplichtingen hebben voldaan, dan zal SCOEZH een boete verschuldigd zijn van € 850,- per keer dat de betaling niet op bovenstaande data is bijgeschreven.

3. Opgaveverplichting

3.1 Het schikkingsbedrag is gebaseerd op de veronderstelling – en dus afhankelijk van de voorwaarde – dat SCOEZH in het verleden nimmer jaarlijks commerciële inkomsten heeft genoten die hoger zijn dan € 60.000,- [...]. Ter onderbouwing hiervan, zal SCOEZH binnen vier weken na ondertekening van deze overeenkomst Sena verklaringen van een administratiekantoor verschaffen vanaf 2006. SCOEZH zal zich in de toekomst conformeren aan de opgaveverplichting uit de NLCR overeenkomst. [...]

5. Vergoeding in de toekomst

Vanaf 1 januari 2013 zal SCO EZH voor haar etheruitzendingen jaarlijks een bedrag aan billijke vergoeding betalen van € 2.500,-, zolang zij schriftelijk aantoon dat haar commerciële inkomsten niet boven de € 60.000,- uitkomen. Wanneer dat wel het geval is, zal zij een bedrag van 4,3 % van haar commerciële inkomsten aan Sena betalen. Voor haar simulcasting- en webcasting activiteiten sinds 1 maart 2010, zal SCO EZH aan Sena een bedrag aan billijke vergoeding betalen dat in overeenstemming is met de minimumtarieven en percentages die Sena met de NLCR zal overeenkomen. [..]"

3. Vordering

Sena vordert, na vermeerdering van eis, bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad:

1. SCO EZH en hoofdelijk te veroordelen om binnen vijf dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis te betalen:
 - a. een bedrag van € 5.850,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 1 december 2013 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - b. een bedrag van € 5.850,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 1 april 2014 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - c. een bedrag van € 850,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 1 februari 2014 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - d. een bedrag van € 2.500,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 29 december 2013 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - e. een bedrag van € 2.500,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 7 maart 2014 tot aan de dag der algehele voldoening;
2. SCO EZH en hoofdelijk te veroordelen om binnen 30 dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis conform artikel 3.1 van de hiervoor onder 1.3 genoemde vaststellingsovereenkomst opgave te doen van de commerciële inkomsten over de jaren 2006 tot en met 2012, zulks op straffe van een dwangsom van € 2.000,- per dag dat SCO EZH en in gebreke blijven aan deze verplichting te voldoen;
3. SCO EZH en hoofdelijk te veroordelen om binnen 30 dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis over de jaren 2013 en 2014 opgave te doen conform de verplichtingen uit de NLCR-overeenkomst, zulks op straffe van een dwangsom van € 2.000,- per dag dat SCO EZH en in gebreke blijven aan deze verplichting te voldoen;
4. SCO EZH en hoofdelijk te veroordelen om binnen 5 dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis een bedrag van € 950,25 aan buitengerechtelijke kosten te betalen aan Sena;
5. SCO EZH en hoofdelijk te veroordelen in de kosten van het geding.

Blijkens de dagvaarding baseert Sena – kort gezegd – deze vordering, naast de hiervoor vermelde feiten, op de stelling dat SCO EZH en ondanks aanmaning in gebreke zijn gebleven met de tijdige en volledige voldoening van de vaststellingsovereenkomst. Zo zijn de tweede en zesde betalingstermijn onbetaald gebleven; is de vierde termijn niet tijdig betaald, terwijl ook de jaarlijkse vergoedingen over 2013 en 2014 genoemd onder 5 van de vaststellingsovereenkomst niet zijn voldaan. Verder hebben SCO EZH noch opgave gedaan van de jaarlijkse commerciële inkomsten, een verplichting die onder 3.1 van de vaststellingsovereenkomst genoemd wordt.

is volgens Sena als bestuurder van SCO EZH ook in privé aansprakelijk voor het nakomen van de verplichtingen voortvloeiende uit de vaststellingsovereenkomst. Niet alleen

omdat de vaststellingsovereenkomst mede in persoon heeft ondertekend, maar ook omdat hij de overeenkomst – als bestuurder van SCO EZH – is aangegaan, terwijl hij wist dat SCO EZH het schikkingsbedrag niet zou kunnen voldoen. is de overeenkomst zelfs bewust aangegaan met als enig doel onder de verplichting tot betaling van de billijke vergoeding uit te komen. Dit opzettelijk handelen van als bestuurder is onrechtmatig waardoor hij in privé aansprakelijk is.

4. Verweer

SCO EZH en voeren gemotiveerd verweer, dat - voor zover relevant - hieronder bij de beoordeling zal worden besproken.

5. Beoordeling

Ten aanzien van de vordering van Sena SCO EZH en hoofdelijk te veroordelen, oordeelt de kantonrechter als volgt.

ontkent hoofdelijk aansprakelijk te zijn voor de verplichtingen voortvloeiende uit de vaststellingsovereenkomst en heeft daartoe aangevoerd dat zijn handtekening op deze overeenkomst noodzakelijk was om een einde te maken aan een bodemprocedure waarin hij als persoon gedagvaard was. Volgens heeft hij niet in privé heeft meegetekend voor de overeengekomen betalingsverplichting: in de overeenkomst is enkel neergelegd dat SCO EZH de daarin genoemde bedragen betaalt. Tegen de stelling van Sena dat hij aansprakelijk is op grond van – kort gezegd – bestuurdersaansprakelijkheid heeft geen verweer gevoerd. Dat betekent dat de stelling van Sena dat – als bestuurder van SCO EZH – bewust de vaststellingsovereenkomst is aangegaan, niet alleen wetende dat deze niet nagekomen zou worden, maar zelfs met niet-nakoming als opzet, als onweersproken vast staat. De vordering tot hoofdelijke veroordeling van SCO EZH en zal dan ook worden toegewezen.

SCO EZH en hebben geen gemotiveerd verweer gevoerd tegen de stelling van Sena dat de tweede en zesde betalingstermijn opgenomen in de vaststellingsovereenkomst onbetaald zijn gebleven, en dat de vierde betalingstermijn niet tijdig is voldaan. SCO EZH en hebben evenmin verweer gevoerd tegen de stelling dat zij vanwege het niet (tijdig) voldoen aan deze betalingsverplichting de in de overeenkomst onder 2.3 opgenomen boete verschuldigd zijn. De kantonrechter zal dan ook de onderdelen 1a tot en met 1c van de vordering toewijzen, inclusief de gevorderde handelsrente. Het verweer van SCO EZH en dat de overeenkomst van voor 8 augustus 2002 is en dat daarom geen wettelijke handelsrente verschuldigd is, wordt gepasseerd bij gebrek aan feitelijke grondslag: de overeenkomst dateert immers van 18 oktober 2013.

Wat betreft de stelling van Sena dat de onder 5 van de vaststellingsovereenkomst genoemde jaarlijkse vergoeding van € 2.500,- niet is betaald, hebben SCO EZH en aangevoerd dat de facturen die betrekking hebben op de jaren 2013 en 2014 niet naar het juiste adres zijn gestuurd. Dat verweer wordt verworpen. Sena heeft bij de akte vermeerdering van eis facturen en aanmaningen overgelegd terzake deze vergoedingen met daarop een adres dat overeenkomt met het adres waarop de dagvaarding aan SCO EZH betekend is. De ontvangst van deze facturen is niet weersproken, net zomin als weersproken is dat deze facturen onbetaald zijn gebleven. Onderdelen 1d en 1e van de vordering zullen dan ook worden toegewezen.

De onderdelen 2 en 3 van de vorderingen zullen als onbetwist worden toegewezen, met dien verstande dat de kantonrechter de gevorderde dwangsom matigt tot € 500 per dag, met een maximum van € 10.000,--.

Onderdeel 4 van de vordering, dat ziet op de buitengerechtelijke kosten van € 950,25 zal ook worden toegewezen. Het verweer van SCOEZH en dat zij rauwelijks zijn gedagvaard, heeft Sena onder verwijzing naar de aanmaningsbrieven en e-mailcorrespondentie in het dossier gemotiveerd weersproken.

Als in de in het ongelijk gestelde partijen worden SCOEZH en ten slotte veroordeeld in de proceskosten aan de zijde van Sena, toe te wijzen op na te melden wijze.

Beslissing

De kantonrechter:

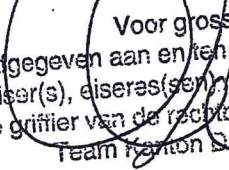

1. veroordeelt SCOEZH en hoofdelijk om binnen vijf dagen na betekening van dit vonnis te betalen:
 - a. een bedrag van € 5.850,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 1 december 2013 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - b. een bedrag van € 5.850,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 1 april 2014 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - c. een bedrag van € 850,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 1 februari 2014 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - d. een bedrag van € 2.500,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 29 december 2013 tot aan de dag der algehele voldoening,
 - e. een bedrag van € 2.500,- vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf 7 maart 2014 tot aan de dag der algehele voldoening;
2. veroordeelt SCOEZH er hoofdelijk om binnen 30 dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis conform artikel 3.1 van de vaststellingsovereenkomst opgave te doen van de commerciële inkomsten over de jaren 2006 tot en met 2012, zulks op straffe van een dwangsom van € 500,- per dag dat SCOEZH en in gebreke blijven aan deze verplichting te voldoen met een maximum van € 10.000,-;
3. veroordeelt SCOEZH en hoofdelijk om binnen 30 dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis over de jaren 2013 en 2014 opgave te doen conform de verplichtingen uit de NLCR-overeenkomst, zulks op straffe van een dwangsom van € 500,- per dag dat SCOEZH o in gebreke blijven aan deze verplichting te voldoen, met een maximum van 10.000,-;
4. veroordeelt SCOEZH en hoofdelijk om binnen 5 dagen na betekening van het in de onderhavige zaak te wijzen vonnis een bedrag van € 950,25 ter zake van buitengerechtelijke kosten te betalen aan Sena;
5. veroordeelt SCOEZH en hoofdelijk in de kosten van deze procedure, tot hiertoe aan de zijde van Sena vastgesteld op € 1.600,52, waarvan € 600,- als vergoeding voor het salaris van de gemachtigde van Sena;
6. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

Rolnummer: 3539017/14-32233
11 juni 2015

6

7. wijst af het meer of anders gevorderde.

Dit vonnis is gewezen door kantonrechter mr. J. Snoeijer en uitgesproken ter openbare terechtzitting van 11 juni 2015.



Voor grosse
Afgegeven aan en ten verzoeken van
eiser(s), eiseres(sen) / gedaagde(n).
De griffier van de rechtbank Den Haag,
Team Kanton Den Haag